



În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) și ale art. 27 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea

DECIZIE

Nr. 1866/C11/2157

Data: 10.08.2023

Prin contestația nr. 81/01.08.2023, înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr. 42129/02.08.2023, formulată de SRL, cu sediul în, județul, înmatriculată la Registrul Comerțului cu nr., având cod unic de înregistrare RO, reprezentată convențional de ..., cu sediul procesual ales pentru comunicarea actelor de procedură în ..., împotriva comunicării rezultatului procedurii nr. 28488/25.07.2023, în cadrul procedurii simplificate, organizată de, cu sediul în, județul, în calitate de autoritate contractantă, în vederea atribuirii contractului de lucrări având ca obiect Reabilitare și modernizare centru de asistență școlară after – school și creșă în oraș, s-a solicitat anularea în tot a actului contestat, precum și obligarea autorității contractante la adoptarea măsurilor necesare restabilirii legalității, reevaluarea ofertei sale tehnice cu consecința declarării ca fiind admisibilă.

**CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR,
asupra cauzei de față, constată următoarele:**

Consiliul a fost sesizat și este competent, potrivit dispozițiilor art. 12 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, să soluționeze contestația de față, prin care SRL solicită cele menționate în partea introductivă a deciziei.

În temeiul art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, Consiliul trebuie să se pronunțe mai întâi asupra excepțiilor de procedură și de fond, iar, când se constată că acestea sunt întemeiate, nu mai procedează la analiza pe fond a cauzei.

Astfel, observând că respectiva contestație nu este însoțită de dovada constituirii cauțiunii legale, prin adresa nr. 42849/2157/C11 din 07.08.2023, în temeiul art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul a cerut contestatoarei să comunice, în termen de 3 zile lucrătoare de la data primirii adresei, dovada constituirii, în termen de maximum 5 zile de la data sesizării Consiliului, a cauțiunii legale, respectiv recipisa de consemnare a cauțiunii, în original, în cuantumul stabilit de articolul menționat.

Prin adresa transmisă prin e-mail și înregistrată la Consiliu cu nr. 43263/08.08.2023, SRL a transmis Scrisoarea de cauțiune nr. 202208002COR din 07.08.2023, emisă de Credit Core SRL, cu punct de lucru în localitatea Chișinău, Republica Moldova, adresata Consiliului, având următorul conținut:

«Înțelegem ca la data de 07 August 2023, SRL [...], denumit în continuare "Contestatar", depune contestația împreună cu aceasta Scrisoare de Cauțiune în atenția CONSILIUL NATIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTATIILOR.

In consecința, la solicitarea SRL, noi OCN CREDIT CORE S.R.L., [...], am emis prezenta Scrisoare de Garanție.

Prin prezenta, noi, OCN CREDIT CORE S.R.L., [...] (denumita în continuare Garantul), ne angajăm irevocabil și necondiționat să plătim orice suma până la concurența sumei de 88.000,00 LEI (adica optzecisioptdemii LEI), platibila în RON [...], la primirea în original, la sediul nostru din [...], a cererii sale de plata, formulate în scris, semnata, stampilata și prezentata în ziua expirării Scrisorii de Garanție de Cauțiune, cel mai târziu ora 16:00 (denumita în continuare "Data Expirării").

Asiguratul are obligația ca în cazul în care nu a fost obținută o Decizie definitivă în termenul de valabilitate al scrisorii să prelungească pentru o perioadă egală cu perioada inițială cu 5 zile înainte de termenul de expirare al valabilității scrisorii.

Scrisoarea de Garanție de Cauțiune intra în vigoare și este valabilă începând cu data de 07 August 2023 și expira la Data Expirării 07 Februarie 2024 la ora locală 16:00. În cazul în care Data Expirării este o zi nelucrătoare, cererea de plata va fi luată în considerare dacă va fi primită de Garant cel mai târziu în următoarea zi lucrătoare, până cel târziu la ora locală 16:00.

Dupa Data Expirării, prezenta Scrisoare de Garanție de Cauțiune devine nula și fără obiect, în întregime și în mod automat, indiferent dacă originalul ei este restituit sau nu Garantului și nici o cerere de executare primită după aceasta data nu va mai fi onorată.

De asemenea, valabilitatea prezentei Scrisori de Garanție de Cauțiune încetează înainte de Data Expirării indicată mai sus la data primirii de către Garant a originalului prezentei Scrisori de Garanție de

Cauțiune împreună cu toate amendamentele sale (daca exista) sau la primirea unei adrese emise, semnata și stampilata de Beneficiar în care se va prezenta în original Garantului și prin care sa se confirme eliberarea acestuia de orice obligație fata de Beneficiar născută din emiterea Scrisorii de Garantie de Cauțiune.

Orice modificare a Scrisorii de Garantie de Cauțiune, inclusiv orice prelungire a perioadei de valabilitate a acesteia se va realiza prin amendament la prezenta Scrisoare de Garantie, cu acordul Garantului.

Toate obligațiile decurgând din prezenta Scrisoare de Garantie de Cauțiune sunt platibile numai la și de către OCN CREDIT CORE S.R.L, executarea lor facandu-se conform legilor din Romania (incluzând orice masuri, ordine, decizii sau reglementari ale autoritatilor romane).

OCN CREDIT CORE S.R.L nu poate fi obligata sa plateasca și nu poate fi tinuta raspunzatoare în caz de abuz sau fraudă vadita.

Orice disputa cu privire la prezenta Scrisoare de Garantie va fi rezolvata pe cale amiabila. în caz de neînțelegere, litigiul va fi solutionat de WEDDS - World Economic Development and Disputes Settlement.

Prezenta Scrisoare de Garantie a fost redactata în 3 (trei) exemplare originale, cate una pentru fiecare dintre parti, respectiv pentru Beneficiar, Contractant și Garant, exemplarele originale nefiind transmisibile între parti.»

Față de această modalitate în care societatea contestatoare a înțeles să constituie o cauțiune în vederea soluționării contestației sale, Consiliul stabilește că, raportat la prevederile art. 68 din Legea nr. 101/2016, sunt aplicabile dispozițiile art. 1.057 alin. (1) din Codul de procedură civilă care stabilesc următoarele: „Când legea prevede darea unei cauțiuni, suma datorată de parte cu acest titlu [...] se depune la Trezoreria Statului, la CEC Bank - S.A. sau la orice altă instituție de credit care efectuează astfel de operațiuni, pe numele părții respective, la dispoziția instanței sau, după caz, a executorului judecătoresc.”

De asemenea, dispozițiile art. 61¹ din Legea nr. 101/2016, stabilesc următoarele:

„(1) Pentru soluționarea contestației formulate în condițiile art. 8 sub sancțiunea respingerii acesteia, persoana care se consideră vătămată trebuie să constituie, în termen de maximum 5 zile de la data sesizării Consiliului, o cauțiune stabilită după cum urmează:

a) 2% din valoarea estimată a contractului, în cazul în care aceasta este mai mică decât pragurile valorice prevăzute la art. 7 [alin. \(1\)](#) din Legea nr. 98/2016, [...], respectiv nu mai mult de 88.000 lei pentru contestațiile depuse în etapa prevăzută la art. 17 alin. (1) [lit. b\)](#);

(5) Cauțiunea se restituie celui care a depus-o, nu mai devreme de 30 de zile de la data rămânerii definitive a hotărârii Consiliului. Cauțiunea nu se restituie celui care a depus-o în măsura în care autoritatea contractantă face dovada că asupra acesteia a formulat cerere în fața instanței pentru plata despăgubirii convenite până la împlinirea termenului de 30 de zile de la data rămânerii definitive a hotărârii.

(5¹) În situația în care autoritatea contractantă câștigă în mod definitiv contestația depusă în cadrul procedurii de achiziție publică, aceasta are obligația de a efectua demersurile necesare pentru reținerea cauțiunii constituite la Consiliu de către operatorul economic care a depus contestația, în vederea și în limita acoperirii prejudiciilor create de întârzierile înregistrate în finalizarea procedurii de atribuire.

(6) Cererea de restituire se depune la Consiliu și la autoritatea contractantă după expirarea termenului reglementat la [alin. \(5\)](#). Cu toate acestea, cauțiunea se restituie de îndată dacă autoritatea contractantă declară în mod expres că nu urmărește obligarea contestatorului care a constituit cauțiunea la despăgubiri pentru prejudiciile cauzate ca urmare a depunerii contestației. În termen de 2 zile de la data solicitării contestatorului sau a Consiliului autoritatea contractantă are obligația să transmită răspunsul.

(7) Consiliul, după caz, se pronunță asupra cererii de restituire a cauțiunii cu respectarea principiilor reglementate la [art. 15](#), în termen de 5 zile, printr-o încheiere supusă plângerii la instanța competentă potrivit art. 32 [alin. \(1\)](#) sau [\(2\)](#) în termen de 5 zile de la comunicare. Plângerea este suspensivă de executare.

(8) În situația în care nu sunt aplicabile prevederile de la [alin. \(5\)](#) - [\(7\)](#), cauțiunea se constituie venit la bugetul de stat la împlinirea termenului de 3 ani calculat de la data la care aceasta putea fi solicitată."

Așa cum rezultă din textele de lege citate, cauțiunea pe care operatorul economic este chemat să o constituie, ca o condiție în vederea soluționării contestației sale de către Consiliu, trebuie:

- să fie în suma fixă rezultată pe baza calculelor prevăzute la art. 61¹ din Legea nr. 101/2016;
- să nu aibă o valabilitate limitată;
- suma datorată cu titlu de cauțiune să fie depusă pe numele părții respective și la dispoziția Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor.

Or, instrumentul prezentat de contestatoare nu îndeplinește aceste cerințe în condițiile în care are o valabilitate limită, suma nu este depusă de parte și nici nu este la dispoziția Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor. Prin urmare, instrumentul ce se dorește a fi unul de garantare nu face dovada constituirii unei cauțiuni conforme cu norma legală și cu scopul în care aceasta a fost reglementată.

Față de situația faptică a cauzei, este de reținut că autoarea contestației nu a îndeplinit condiția de admisibilitate a cererii sale către Consiliu, nici din proprie inițiativă, și nici ca urmare a demersului expres al Consiliului în acest sens. Astfel, Consiliul reține culpa societății constând în formularea contestației sale fără a constitui și depune cauțiunea prescrisă de lege. În pofida atenționării primite de la Consiliu pentru constituirea și depunerea cauțiunii, reclamanta nu a prezentat

cauțiunea obligatorie conforma, caz în care devine operabilă sancțiunea prevăzută la art. 61¹ alin. (1) din Legea nr. 98/2016, respectiv respingerea contestației.

Pentru toate aceste motive, în temeiul art. 611 alin. (1) și art. 26 alin. (1) și (6) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul va respinge contestația formulată de SRL, pentru neconstituirea cauțiunii legale.

Fără pronunțare cu privire la alte excepții și la fondul cauzei.

Pentru aceste motive,
în baza legii și a mijloacelor de probă aflate la dosar,

CONSILIUL DECIDE:

Respinge contestația formulată de SRL, pentru neconstituirea cauțiunii legale.

Obligatorie.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere, în termen de 10 zile de la comunicare pentru părțile cauzei, respectiv de la data luării la cunoștință de către alte persoane vătămate.

PREȘEDINTE,

.....

MEMBRU,

.....

MEMBRU,

.....

Redactată în 4 exemplare, conține 5 pagini.
Redactată practicaua deciziei